

证券法教程

SECURITY LAW

主 编 叶 林
副主编 段 威 王世华 王华杰



法律出版社

21 世纪法学规划教材

证 券 法 教 程

Security Law

主 编 | 叶 林

副主编 | 段 威 王世华
| 王华杰



法律出版社

始创于 1954 年

www.lawpress.com.cn

好书,同好老师和好学生分享

图书在版编目(CIP)数据

证券法教程 / 叶林主编. —北京:法律出版社,
2010.4

21 世纪法学规划教材

ISBN 978 - 7 - 5118 - 0520 - 1

I. ①证… II. ①叶… III. ①证券法—中国—高等学
校—教材 IV. ①D922.287

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 037377 号

© 法律出版社·中国

责任编辑/朱 荃

装帧设计/汪奇峰

出版/法律出版社

编辑统筹/法律教育出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京市荣盛彩色印刷有限公司印刷

责任印制/张宇东

开本/787×960 毫米 1/16

印张/27.75 字数/512 千

版本/2010 年 6 月第 1 版

印次/2010 年 6 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939659

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636 北京分公司/010-62534456 深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 0520 - 1

定价:38.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

出版说明

二十多年前,当中国改革开放开始勃兴,法律和法律教育开始再度崛起之时,法律出版社便以精诚态度和极大力度服务于中国的法律教育。针对不同阶段的读者,本社陆续推出多种系列的法学教材,迄今已达数百种。高等学校教材、教学参考书为其中主要部分。而历年来逐步推出的“八五”、“九五”及正在推出的“十五”国家级规划教材,更为重点。长期以来,“法律版”的众多教材,颇受学林瞩目。在此,我们深深感谢读者和作者对我们的信任。

进入21世纪以来,中国法律教育在取得长足发展的同时,也积极酝酿和展开改革举措,培养高素质的现代法律人才成为法律教育的重要目标。为此,本社应时而动,力求从教材的品种上、内容上、形式上实现更大突破,为新一代法律人学取专业知识提供更好读本。

就高等学校教材而言,我们立足两种进路:全面革新既有教材,或推出全新教材。革新既有教材,意在选取已出版教材尤其是“八五”、“九五”规划教材中的精品,从内容到形式全面更新、修订,重新整合,使这些长盛不衰的法律教育财富,以崭新面目,继续服务于新读者。推出全新教材,则或为推出“十五”规划教材,或约请优秀作者撰写新作,精阐原理,结合实践,关注前沿,努力创造出新世纪的新经典。优秀作者,或为老一辈与盛年名家,或为新生代才俊。或革新,或全新,这些教材在21世纪呈现崭新风采,并同享规划教材之盛,因之统为一名:“21世纪法学规划教材”。

我们深信,中国的法律教育事业将在改革和发展中不断壮大;我们承诺,本套“21世纪法学规划教材”,以及本社所有法律教育图书都将在发展中不断更新和超越。本着竭诚为法律和法律教育发展服务,竭诚为读者服务之宗旨,我们愿更加敬业,与广大读者和作者一起,共同创造法治事业及法律教育事业的美好未来。

法律出版社

作者简介

叶林 法学博士,中国人民大学法学院教授,博士研究生导师。1987年中国人民大学法学院民法研究生班毕业,1987年至1988年香港大学法学院访问学者。现兼任中国法学会商法学研究会副会长、中国法学会商法学研究会金融服务业专业委员会主任、北京市法学会民商法研究会副会长、中国公证协会理事、司法部律师公证工作专家咨询委员会委员、中国证券监督管理委员会行政处罚委员会顾问、全国律师协会公司法专业委员会顾问、中国国际经济贸易仲裁委员会仲裁员、北京仲裁委员会仲裁员等。1995年以来,发表论文约百篇,出版独著、合著、主编的教材和专著近二十部,主要有:《公司法研究》(独著,2008年)、《商法学原理与案例教程》(主编,2006年)、《少数派股东救济措施》(主编,2006年)、《证券法》(独著,2006年)、《中国证券法》(独著,1997年)、《公司设立与改组》(主编,1998年)、《违约责任及其比较研究》(独著,1997年)、《中国公司法》(独著,1997年)。

段威 法学博士,中央民族大学法学院副教授,硕士研究生导师。先后就读于中国人民大学哲学院、法学院。2005年获得中国人民大学法学博士学位,2008年从中国社科院法学研究所博士后流动站出站。2002年以来,发表论文十余篇,出版独著、合著、译著五部,主要有:《公司治理模式论》(独著,2007年)、《少数派股东救济措施》(合译,2006年)、《民法条文·说理·案例》(主编,2007年)。

王华杰 法学硕士,华北水利水电学院法学院院长兼任华北水院法律事务中心主任、教授,硕士研究生导师。近年来,发表论文近三十篇。出版独著、合著、主编的教材和著作约二十部,主要有:《侵权行为法》(参编,2005年)、《民法学》(参编,2005年)、《类型侵权行为法研究》(参编,2006年)、《物权法热点问题研究》(参编,2008年)、《经济法》(主编,1999年)。此外,主持、参与国家级、省级、厅级课题,厅级立法项目32项,科研成果获奖20项。

王世华 法学博士,江苏省高级人民法院法官,立案一庭庭长,审判委员会委员。先后就读于西南政法大学、中国人民大学法学院。长期从事民商事审判工作。

2 证券法教程

主要学术成果有:《中国经济法》(合著,1997年)等,在《人民司法》、《法律适用》等刊物上发表多篇论文。

刘辅华 法学博士,中国证券监督管理委员会长春证监局副局长。先后就读于江西大学法律系、中国政法大学研究生院、中国人民大学法学院。从事商法、公司法、证券法研究和证券市场监管工作。主要学术成果有:《票据法理解适用与案例评析》(主编,1996年)、《法与国有资产管理》(参编,1997年)等,在《法学》、《法学杂志》、《当代法学》等刊物上发表论文十余篇。

潘文军 法学博士,中国人民大学法学院副教授。从事公司法实务、实践性法学教育工作。主要学术成果有:《公司设立与改组》(合著,2002年)、《诊所法律教育文集》(合著,2005年)等,在《判解研究》等刊物上发表论文十余篇。

刘志华 法学博士,武警北京指挥学院副教授。毕业于中国人民大学,获得民商法学博士学位,金融学博士后。发表论文十余篇,参编《民法学》等多部教材。

彭插三 法学博士,北京商学院法学院讲师。2006年获得中国人民大学民商法学博士学位,主要研究方向为商法。2008年赴美国明尼苏达大学访学。近年来,出版专著一本,发表论文十余篇。主要研究成果有:《信托受托人法律地位比较研究——商业信托的发展及在大陆法系的应用》(独著,2008年)。

张 辉 法学博士,中国社会科学院法学研究所助理研究员。2006年获得中国人民大学法学博士学位,2009年从中国社科院法学研究所博士后流动站出站。近年来发表论文二十余篇,编写、翻译的著作近十部,主要有:《人身损害赔偿案例精选丛书——医部损害赔偿》(2004年)、《公司法——权力与责任》(翻译,2005年)、《财产权案例精析丛书——商标财产权》(参编,2005年)、《商法学原理与案例教程》(参编,2006年)。

再 版 序 言

2005年10月27日,我国《证券法》历时两年多的修订,终在第十届全国人大常委会第十八次会议的表决中获得高票通过。1998年《证券法》实施后仅两年,在第九届全国人大第四次会议上就提出了修改证券法的建议。在第十届全国人大第一、二次会议期间,多达230位人大代表提出修订证券法的议案和建议。多个相关部门也通过不同形式表达修订证券法的强烈愿望,中国证券监督管理委员会甚至在2002年年底提出了一份证券法修改草案,针对原证券法的214个条款,提出了超过150处的修改意见。这说明,我国证券市场实践发展迅速,原有的《证券法》已无法满足证券市场实践的需求。

修订后的《证券法》实为“法律巨变”,法律条文从214条改为240条,其中修改了146条,增加了53条新条文,删除了27条旧条文。在内容上,此次修订涉及证券发行、上市、交易、结算、监管、服务等诸多方面。在体系上,由于证券法与公司法同步修改、内容相互衔接,二者之间的关系更趋合理,结构更加协调,该次修法不亚于法典重纂。

应该看到,我国证券法律实践的一个突出特点,就是现实的证券法律制度无法用《证券法》进行简单概括。在《证券法》之外,存在大量证券法律法规、部门规章和司法解释等。而在证券法律的制定和执行中,中国证券监督管理委员会始终扮演着重要的角色,这在2005年《证券法》修订后没有趋弱迹象。为此,本书在归纳、总结和梳理中,亦将中国证监会制定的规则及其执法实践纳入进来。

在《证券法》修改后,我国证券市场正在发生了诸多值得关注的现象。例如,为有效应对国际金融危机冲击,保持经济快速、平稳、较快的发展,国务院于2009年决定由财政部代理30个省份(不含西藏)和5个计划单列市发行2000亿元地方政府债券,用于中央投资地方配套的公益性建设项目及其他难以吸引社会投资的公益性建设项目。再如,2009年5月1日,证监会《首次公开发行股票并在创业板上市管理暂行办法》施行,同年9月17日,证监会创业板发行审核委员会审核通过青岛特锐德电气股份有限公司和南方风机股份有限公司的首发申请。如此等等。

我国证券市场实践和证券法律的发展日新月异,而放眼国际,金融危机的巨大影响仍在继续,如何临危不乱、待机而动,是世人共同面临的问题。本书旨在归纳、

2 证券法教程

总结、梳理发展着的证券法理论和实践问题,并以浓缩的方式呈现给读者,而尽力跟踪证券法律的发展进程,不断地加以修改完善,无疑又使本书的再版成为必要。

为了更好地完成再版修订,我邀请了法学博士段威副教授加入其中。他在繁忙的教学科研中,抽出了大量时间组织和修改原著。各位原作者也秉承一贯的热情、执着与敬业,在尊重原版写作体例与行文风格的基础上,不断探索新理论,挖掘新问题。在全书修订中,必然要对各个部分作或大或小的改动,希望这种改动没有影响各位作者撰写部分的精彩,我也愿意承担本书修改中存在不当之处的责任。本书再版延宕至今,纯粹是我本人的原因所致,对于法律出版社教育分社编辑的一再宽容,本人深表歉意与谢意。

叶 林
2010年4月11日

目 录

第一章 证券法概述	(1)
第一节 证券的概念和特点	(1)
一、证券的基本含义	(1)
二、证券权利	(3)
三、证券的基本特征	(5)
第二节 证券法的调整对象	(8)
一、证券法的概念	(8)
二、证券法的调整对象和证券种类	(8)
三、证券法的调整范围和证券行为	(12)
第三节 证券法的表现形式	(15)
一、基本法律	(15)
二、行政法规	(17)
三、部门规章	(18)
四、自律规范	(18)
五、司法解释	(18)
第四节 证券法的性质和地位	(19)
一、证券法的性质	(19)
二、证券法的地位	(20)
第二章 我国证券法的产生与发展	(23)
第一节 《证券法》颁布前的证券法制状况	(23)
一、我国证券市场和法制化进程	(23)
二、我国证券市场法制化进程的全面启动	(25)
三、起草《证券法》	(27)
第二节 《证券法》的制度创新	(27)
一、建立统一的证券市场监管体制	(28)
二、确立金融业分业管理的监管原则	(29)
三、形成证券发行核准制与审批制的并存结构	(29)
四、鼓励收购上市公司	(30)
五、建立集中登记结算体制	(31)
第三节 《证券法》实施中的制度创新	(31)

2 目 录

一、混业经营体制	(32)
二、新股发行的市场化	(33)
三、合格境外机构投资者	(35)
四、B 股市场的变动	(36)
五、网上委托和网络投票	(37)
六、《上市公司收购管理办法》	(38)
七、证券公司制度	(39)
八、股票退市制度	(40)
第四节 我国《证券法》的主要修改	(40)
一、证券法修改的历史背景	(40)
二、证券法修改的主要问题	(41)
第三章 证券法的宗旨和基本原则	(43)
第一节 证券法的宗旨	(43)
一、各方参与者的利益保护	(43)
二、证券投资者利益的特别保护	(45)
三、证券投资者的自己责任	(49)
第二节 证券法的基本原则	(50)
一、证券法基本原则概述	(50)
二、公开原则	(54)
三、公平原则	(56)
四、公正原则	(58)
五、安全与效率原则	(60)
第四章 证券市场信息披露制度	(62)
第一节 信息披露的制度价值	(62)
一、信息披露的基本含义	(63)
二、信息披露的基础理论	(66)
三、信息披露制度的功能和标准	(68)
四、信息披露和商业秘密的保护	(71)
五、信息披露与软信息	(73)
第二节 公司信息披露的法律框架	(75)
一、信息披露制度的基本法律框架	(75)
二、具体法律规定	(76)
第三节 信息披露制度的分类	(81)
一、分类概述	(81)
二、证券发行的信息披露	(83)

三、持续信息披露	(85)
第五章 证券市场监管体制	(89)
第一节 证券市场监管制度概况	(89)
一、我国证券市场监管体制的特点	(89)
二、我国证券市场监管体制的发展趋势	(92)
第二节 政府监管机构的性质及设置	(96)
一、政府监管机构的性质	(96)
二、内部机构设置	(97)
三、派出机构	(97)
第三节 政府监管职权和执法措施	(98)
一、主要监管职责	(98)
二、监管职责比较	(99)
三、监管执法措施	(99)
四、证券监管机构工作人员的特别义务	(101)
第四节 自律监管组织	(102)
一、自律监管的性质	(102)
二、自律监管的优劣评价	(103)
三、自律监管组织的职权	(104)
四、自律监管组织的监管措施	(105)
第六章 证券发行制度	(109)
第一节 证券发行的概念与性质	(109)
一、证券发行模式及基本概念	(109)
二、证券发行的当事人	(111)
三、证券发行的性质	(114)
第二节 股票发行的条件	(117)
一、募集设立之股票公开发行条件	(117)
二、首次公开发行股票条件	(118)
三、上市公司发行股票条件	(119)
第三节 公开发行股票的审核制度	(121)
一、公开发行股票审核制度概述	(121)
二、公开发行股票核准程序	(125)
三、招股说明书的法律性质	(127)
第四节 公司债券发行制度	(130)
一、公司债券的发行条件	(130)
二、发行公司债券的审批程序	(131)

4 目 录

第五节 证券发行审核规则及法律责任	(132)
一、证券发行的审核规则	(132)
二、证券发行审核的法律后果	(134)
第七章 证券承销和保荐制度	(136)
第一节 证券承销概述	(136)
一、证券承销的概念和功能	(136)
二、证券承销的基本分类	(137)
三、证券承销的特别分类	(139)
第二节 证券承销协议	(141)
一、证券承销协议的概念和特点	(141)
二、证券承销协议的签订	(142)
三、证券承销协议的主要条款	(143)
四、证券分销协议	(143)
第三节 证券承销定价与发行方式	(144)
一、证券发行价格的确定原则	(144)
二、证券发行价格的确定方法	(146)
三、证券发行方式	(148)
第四节 证券承销商的权利义务	(150)
一、超额配售选择权	(150)
二、禁止不正当竞争	(151)
三、专业核查义务	(151)
四、禁止事先预留义务	(152)
五、承销情况备案义务	(152)
第五节 证券发行上市保荐制度	(152)
一、保荐制度的产生	(153)
二、保荐人的职责	(154)
三、保荐人的注册及管理	(158)
第八章 证券交易场所	(160)
第一节 证券交易场所概述	(160)
一、证券交易场所的概念	(160)
二、国外的证券交易场所	(161)
三、我国的证券交易场所	(164)
四、构建我国多层次资本市场体系	(165)
第二节 证券交易所的性质	(168)
一、特许性法人	(169)

二、自律性法人	(170)
第三节 证券交易所的功能	(172)
一、证券交易所功能演变	(172)
二、证券交易所的服务功能	(176)
三、证券交易所的监管功能	(178)
第四节 证券交易所的设立和组织	(181)
一、证券交易所的设立	(181)
二、会员大会	(182)
三、理事会	(183)
四、总经理和副总经理	(184)
第五节 证券交易所的监管领域	(185)
一、证券公司监管	(185)
二、上市公司监管	(186)
三、证券交易监管	(188)
第九章 证券上市制度	(192)
第一节 证券上市概述	(192)
一、证券上市的概念	(192)
二、证券上市的种类	(193)
三、证券上市的优劣	(195)
第二节 证券上市条件	(196)
一、证券上市条件的演变	(196)
二、股票上市条件	(198)
三、公司债券上市条件	(199)
第三节 证券上市程序	(200)
一、上市申请	(200)
二、上市审核	(201)
三、上市协议	(202)
四、上市公告	(202)
五、挂牌交易	(203)
第四节 暂停上市和终止上市	(203)
一、制度演变过程	(204)
二、股票的暂停上市和终止上市	(205)
三、公司债券的暂停上市和终止上市	(206)
第十章 证券公司经纪业务	(207)
第一节 证券公司概述	(207)

6 目 录

一、证券公司的概念及特征	(207)
二、证券公司的设立	(210)
三、证券业务的基本分类	(212)
第二节 证券经纪法律关系	(215)
一、证券经纪法律关系的概念和地位	(215)
二、证券经纪法律关系的性质	(216)
三、证券交易结算保证金性质	(220)
第三节 证券经纪的行为限制	(222)
一、善良管理义务	(223)
二、禁止全权委托	(223)
三、禁止利益承诺	(224)
四、履行告知义务	(225)
五、禁止混合操作	(225)
第四节 证券公司的内部控制	(226)
一、证券公司内部控制的概念	(227)
二、证券公司治理机制	(227)
三、证券公司的风险控制	(230)
第五节 证券公司与欺诈客户	(232)
一、欺诈客户的概念和本质	(232)
二、欺诈客户的行为性质	(233)
三、欺诈客户的法律责任	(234)
第十一章 证券交易制度	(236)
第一节 证券交易制度概述	(236)
一、证券交易的概念	(236)
二、我国证券交易制度的特点	(238)
第二节 证券集中交易制度	(243)
一、开立证券交易账户	(243)
二、投资者发出委托指令	(245)
三、证券公司申报指令	(246)
四、竞价与成交	(247)
五、清算交收	(249)
六、登记过户	(249)
第三节 证券的非集中交易	(249)
一、证券协议转让	(250)
二、证券大宗交易	(251)

三、证券的裁判转让	(253)
第四节 证券交易的特别限制	(254)
一、证券合法性规则	(254)
二、证券转让期限限制	(255)
三、避免监管者持股规则	(256)
四、限制利害关系者持股规则	(257)
第十二章 上市公司收购制度	(258)
第一节 上市公司收购制度概述	(258)
一、上市公司收购的特征	(258)
二、上市公司收购与相关概念的比较	(260)
三、上市公司收购的分类	(261)
第二节 上市公司的一般收购	(264)
一、上市公司一般收购的特点	(264)
二、上市公司一般收购的权益公开制度	(265)
三、上市公司一般收购的慢走规则	(266)
第三节 上市公司的要约收购	(267)
一、要约收购的特点和性质	(267)
二、要约收购的制度价值	(269)
三、收购要约	(269)
四、要约收购的实施	(272)
五、要约收购的法律后果	(275)
第四节 上市公司的特别收购	(275)
一、协议收购制度	(276)
二、征集表决权	(278)
第五节 收购人及其法定义务	(280)
一、上市公司的收购人	(280)
二、收购人的法定义务	(282)
第六节 上市公司收购的监管规则	(284)
一、上市公司收购的信息监管	(284)
二、上市公司收购的反收购监管	(285)
三、上市公司收购的反垄断监管	(286)
四、上市公司收购的持续监管	(287)
第十三章 虚假陈述的法律管制	(289)
第一节 虚假陈述概述	(289)
一、虚假陈述的概念	(289)

二、虚假陈述的行为构成	(292)
第二节 虚假陈述的认定	(295)
一、证券发行虚假陈述	(296)
二、证券交易虚假陈述	(303)
第三节 虚假陈述的法律责任	(304)
一、虚假陈述的民事责任	(304)
二、行政责任	(308)
三、刑事责任	(309)
第十四章 内幕交易的法律管制	(310)
第一节 内幕交易概述	(310)
一、内幕交易的基本含义	(310)
二、内幕交易的产生基础	(311)
三、反内幕交易的法律发展概况	(311)
第二节 内幕信息和内幕人	(312)
一、内幕信息	(312)
二、内幕人	(315)
第三节 内幕交易的构成	(318)
一、内幕交易构成要素的代表学说	(318)
二、内幕交易具体构成要素	(319)
三、内幕交易认定的几种特殊情况	(321)
四、不构成内幕交易的情形	(322)
第四节 短线交易	(322)
一、短线交易的概念	(322)
二、短线交易的法律规定	(322)
三、短线交易的构成	(323)
四、短线交易与内幕交易的关系	(324)
五、短线交易归入权	(325)
第五节 内幕交易的法律责任	(327)
一、内幕交易的民事责任	(327)
二、内幕交易的行政责任	(329)
三、内幕交易的刑事责任	(330)
第十五章 操纵市场的法律管制	(333)
第一节 操纵市场概述	(333)
一、操纵市场的概念	(333)
二、操纵市场的特征	(334)

三、操纵市场的法律管制	(336)
第二节 操纵市场的行为类型	(337)
一、操纵市场的基本行为类型	(337)
二、操纵市场的特殊行为类型	(342)
三、不构成操纵市场的情形	(345)
第三节 操纵市场的法律责任	(345)
一、操纵市场法律责任概述	(345)
二、操纵市场法律责任的主体要件	(346)
三、操纵市场法律责任的主观要件	(348)
四、操纵市场法律责任的客观要件	(349)
五、操纵市场法律责任的承担	(349)
第十六章 投资者保护的救济机制	(351)
第一节 证券民事赔偿诉讼程序	(351)
一、证券民事赔偿诉讼概述	(351)
二、证券民事赔偿诉讼的具体问题	(356)
第二节 调解和仲裁程序	(369)
一、调解	(369)
二、仲裁	(370)
第三节 证券执法和解制度	(373)
一、证券执法和解制度概述	(373)
二、证券执法和解制度的基本内容	(375)
三、构建我国证券执法和解制度的必要性和可行性	(379)
第四节 证券投资者赔偿制度	(381)
一、证券投资者赔偿制度简介	(381)
二、证券投资者赔偿制度的基本内容	(383)
三、行政补偿机制的发展	(388)
第十七章 证券投资基金	(393)
第一节 证券投资基金概述	(393)
一、投资基金的概念和分类	(393)
二、证券投资基金的概念	(395)
三、证券投资基金的特征	(396)
四、证券投资基金法律关系的法律性质	(397)
五、我国证券投资基金发展现状和现实意义	(399)
第二节 证券投资基金的类型	(401)
一、信托型基金和公司型基金	(401)